POR

DON PEDRO DE GRANADA LOMELIN, MAR-ques de Campotejar.

(*⁎*) *EN LOS PLEYTOS* (*⁎*)

CON

LOS LICENCIADOS D. IVLIAN de Trupita, y Don Miguel Garçon, Clerigos Presbiteros, vezinos desta Ciudad.

¶ En respuesta de las alegaciones, que por los susodichos se han dado.

Impresso en Granada, En la Imprenta Real de Baltasar de Bolibar, En la calle de Abenamar. Año de 1663.

MANIFESTARON LOS ABOGADOS del Marques en su papel su confiança, y los de estos Sacerdotes en los suyos su justo temor: aquel se reduxo á breues numeros, assentando por constãte vna verdad juridica; estos a prolongados discursos, dudosas, y confusas resoluciones, siẽpre mal seguros, como quien tan bien sabe la disposicion de Derecho: obligan nos empero à responder, mas para explicarlos, que para defender nos, que de aquello es cierto que necessitan, como es cierto que desto no necessitamos: y assi siguiendo su mismo methodo, procurarêmos desempeñar la propuesta, alternando las respuestas como lo pidieren los discursos, afectando la claridad quanto nos sea possible.

PVNTO .I.

Y respuesta a la primera parte de el papel de Don Iulian.

2 BIen reconocemos, que es ageno de este caso disputar, si el nombramiento que hizo el Marques don Iuan de Granada de la Capellania, que fundò el Marques don Fernando en don Iulian de Trupita, quedò reuocado, ò no, por su muerte; pues auiendo interuenido reuocacion expressa del Marques don Pedro de Granada, que oy litiga, està la materia fuera de toda duda, juxta Gloss. *cap. vltim. Ne Prælati vices suas,* in vers. *Statutũ terminum, cap. si gratiose de rescript. in 6.* ibi: *Nisi à successore fuerit reuocata.* Valasco *consultat.* 105. *num.* 19. Lara *de Capel. lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 19.

3 ¶ Pero sin embargo, porque no se queden sin respuesta los discursos que se hazen por don Iulian, y se reconozca la justicia que assiste al Marques, nos ha parecido precisso el respõder: *Ne quis silentium meum in consensum duceret, & crederet approbata nobis, qua non videret refutata.* Lipsio *in proœm. aduersus Dialogistam.*

4 ¶ Y con tanta confiança tomamos la pluma, que en nuestro corto sentir hemos de defender al Marques con los mesmos textos, y autoridades de que se vale la parte de don Iulian, porque

porque en la disposicion del *cap. si gratiose de rescriptis in 6.* todas las vezes que la gracia, y concessiõ de el beneficio se haze ad beneplacitum Pontificis concedentis, expira por su muerte, vt expressè probatur ex apertis verbis ipsius text. ibi: *Si gratiose tibi à Romano Pontifice concedatur, vt beneficia, quæ tempore tuæ promotionis obtinebas, posses vsque ad suæ voluntatis beneplacitũ retinere: huiusmodi gratia per eius obitum (per quem ipsius beneplacitum omnino extinguitur) eo ipso expirat.*

5 ¶ Pero quando el beneplacito no es respectivo a la persona del que concede, sino a la Dignidad: entonces porq̃ la Dignidad, y el oficio no se acaba, aunque se extinga la persona, dura la gracia, y concession, sic Bonifatius in dict. cap. ibi: *Secus autem si vsque ad Apostolicæ Sedis beneplacitum gratia concedatur prædicta: tunc enim (quia Sedes ipsa non moritur) durabit perpetuo.*

6 ¶ Y ajustando la disposicion de Derecho a los terminos de el pleyto, parece que notoriamente fauorece la pretension del Marques, siquidem el nõbramiento que hizo el Marques con Iuan de Granada en don Iulian, fue ad beneplacitum ipsius Marchionis, vt ex eius seriè apparet, ibi: *Por el tiempo de mi voluntad*, quæ quidem verba, *de mi voluntad*, relationem dicunt ad ipsum Marchionem, vt cum pluribus probat Ludouico Casanate *cons. 23. num. 8. l. Modestinus 105. ff. de verb. signific.* Con q̃ no es dudable que muerto el Marques don Iuan, se extinguiò el nombramiento de don Iulian.

7 ¶ Y si el dicho Marques don Iuan huviera hecho el nõbramiento por el tiempo de la voluntad del Patrono, no es dudable que en este caso, por ser el beneplacito respectiuo a la dignidad de Patrono, no se huviera extinguido el nombramiento de D. Iulian con su muerte, vt probatur *ex dict. cap. si gratiose*, Lara *de Capellan. lib. 2. cap. 6. num.* 18. Hieron. Gonçal. *in reg. 8. glos. 5. §. 6. num.* 39. Barbosa *in l. quia tale, num.* 87. & 92. *ff. soluto matrimon.*

8 ¶ Pero auiendo sido respectiuo a la persona del Marques, y no a la dignidad de Patrono, quedò reuocado por su muerte, Gutierrez *pract. lib. 3. quæst. 11. num. 19.* Valasco *de iur. emphittut. lib. 9. cap. 34. num. 7.* Gonçalez *ad reg. 8. Cancellar. §. 1. procem. num. 9. & gloss. 12. a princip.* Pereyra *de manu Regia, cap. 6. num. 19.* Farinac. *decis. 489. num. 4*, Barbosa *axiomat. iur. 154. num. 4.* D. Ioan. del Castillo *de tertijs, cap. 19. n. 23.*

9 ¶ Y quando estuvieramos en la duda de si el nombramiento auia sido respectiuè a la persona, ò a la Dignidad, se deue enten-

entender que a la persona. Barbosa *in dict. cap. si gratiose de rescriptis, num. 9.* ibi : *Notatur ad hoc, quod in dubio nunquam concessio videtur facta nomine Sedis Apostolica, vel dignitatis in abstracto, nisi id exprimatur, & ita vbi exprimitur hoc verbum ad beneplacitum, siue ad voluntatem Summi Pontificis magis persona, quam dignitas videtur considerata; vel saltim dignitas in concreto, qua morte Summi Pontificis expirat.*

10 ¶ Sin que a esto obste el consentimiento tacito que por parte de don Iulian se pretende ha prestado el Marques Don Pedro con el hecho de auer pagado la renta de la Capellania, y auerle tratado como tal Capellan, porque esto solo puede ser argumento de vn consentimiento tacito, que no es bastante para darle titulo, quando la fundacion de la Capellania dispone, que los Patronos nombren Capellan, y estando preuenido por el Fūdador el que se nombren los Capellanes, no bastara el consentimiento tacito de los Patronos, para que se tengan por nombrados, ex Gloss. *in cap. statutum, §. in nullo,* verb. *expressus, de rescript. lib. 6.* Tiraquell. *de legib. connub. glos. 7. num. 7.* Viuiano, *de iure patronat. lib. 12. cap. 5. num. 39.* Garcia, *de benefitijs 5. p. cap. 9. num. 247.*

11 ¶ Demas, q̃ quando el consentimiento fuera expresso, no podia darle titulo a D. Iulian, auiẽdo quedado resuelto el q̃ tenia por muerte del Marques dō Iuan, vt optimè probat Azeued. *cons. 31. num. 26.* ibi: *Item actus intermedius obiat coniunctioni extremorum, vtpote, quia locatio ipso iure extincta fuit: igitur ratihabitio etiam si expressa fuisset, & multo minus tacita nihil operaretur in nostro casu.*

12 ¶ Ni con el en ninguna manera aprouar el nombramiento de Capellan que tenia el Marques don Iuan, vti non suo nomine gestum. Barbosa *de potestate Episcop. part. 3. alleg. 72. num. 171.* Viuiano *de iure patronat. lib. 12. cap. 5. num. 14.* ibi: *Nec sequens patroni ratificatio potest actum conualidare, cum non possit à patrono ratificare illud, quod eius nomine factum non fuit.* Surdo *decis. 33. num. 14.* ibi: *At locatio, qua à Pralato facta fuerat proprio nomine non posset ratificari à successore: quia quod meo nomine non est gestum ratum habere non possum.*

13 ¶ Y el auer pagado el Marques la renta de dicha Capellania, no ha sido hecho suyo si no de sus mayordomos, que no deue perjudicarle mayormente quando no se dize aya sido con ciencia de el Marques, *ex textu, in l. certum, §. sed an & ipsos, ff. de confessis.*

14 ¶ Y quando el Marques huviera pagado por si, y de

aqui

aqui pudiera resultar aprouacion de el Marques, solo se pudiera sustentar por el tiempo que pagô, y no mas, Azeued. *dict. cons.* 31 *num.* 18. *in fin.* ibi: *Item, quia ius semel extinctum nunquam reuiuiscit, & sic quamtumcumque taceat non censitur, approbare locationem prædecessoris si pensionem non recipit, sed si reciperet tantum pro rata pensionis censetur aprobasse.*

15 ¶ Idemque probat Petr. Surd. *decis.* 33. *num.* 9. ibi: *Et in specie, quod vbi locatio est nulla respectu successoris tunc recipiendo pensionem non confirmatur vltra tempus percepta pẽsionis, vt voluit Rota, decis.* 233. *ex præmissis, vers. Sed pone prælatus in nobis, per text. in leg. emptorem, C. locati, in leg. item quæritur, §. qui impleto, ff. eod. tit. & quia locatio semel extincta non potest reuiuiscere, idem voluit Anania, in cap. fin. nu.* 5. *ne Prælati vices suas, Rodoano dict. tract. cap.* 57. *num.* 85. *& hoc dicit perpetuò memoriæ commendandum. Molina de primogen. lib.* 1. *cap.* 21. *num.* 7. *& prædictorum ratio est, quia si prima locatio fuit morte Prælati extincta, non potuit ex consensu successoris noua induci, nisi ad limites dicti consensus. Voluntas enim, quæ ex facto colligitur, non extenditur vltra quam ex ipso facto de necessitate inferatur.* Noguerol, *allegat.* 29. *nu.* 44. ibi: *Quod etiam ex eo confirmatur, quod ratificatio, quæ ex actu tacito inducitur, non operatur magis, quam quod ex illo colligi potest, & sic Prælati successor, qui cum sit singularis, potest impugnare locationem factam à prædecessore si exigit aliquam ab inquilino pensionem, non ratificat contractum per totum tempus nondum elapsum, sed pro rata pretij exacti.*

PVNTO II.

De la primera parte del papel de don Iulian, y primero de la de don Miguel.

16 EN el Punto primero de la alegacion de dõ Miguel, desde el *num.* 6. *hasta el* 48. y en la de don Iulian *desde el* 20. *hasta el* 27. se pretende fundar, que por el nombramiento de Capellanes que el Marques don Pedro hizo en los dos de las Capellanias que auia de fundar, quedaron cõ él perfectas, sin que se necesite de mas fundacion, ex doctrina Ioann. Andreæ in addit. ad Speculat. *in tit. de obligat. & solut. super Rubrica, col.* 1. dum inquit: *Quod is qui promisit se obligaturum ad decem intra certã*

 diem,

nascitur, per easdē disoluitur. ¶ Y prosigue en el *n.27.* ibi: *Non enim inconueniit Patronum sapè, ac sapiùs mutare posse Capellanum, aliumquè eius loco ponere, in hoc siquidem versatur fauor Ecclesiæ, præterquàm quod suo nutui, & voluntati relictũ est hoc in fundatione ab Episcopo approbata, quod si in aliquo casu hæc limitatio Cæsaris Lambert. locum habere posset esset in eo, qui ipse loquitur; nempè, quando Capellanus institutus est ab Episcopo; non verò in nostra specie, in qua hoc ita non est, sed tantum nominatus, & positus existit à Fundatore, vel Patrono, iusta conditionem fundationis: nempè, vt sit amouibilis ad nutum: & ita sicut famulus ab eo nominatus, amoueri potest ad nutum, toties quoties voluerit.*

87 ¶ Sin que a esto pueda obstar en ninguna manera lo que se pondera por los Abogados contrarios, desde el num. 57. de la alegacion de don Miguel, y desde el num. 29. de la de don Iulian, y en que se carga toda la consideracion, diziendo, que la condicion de poder quitar, y poner Capellanes, es contra Derecho, porque los Beneficios deuen ser perpetuos, & status Ecclesiæ mutari non debet ad mouilitatem laicorum, *ex cap. percepta 55. dist. cap satis peruersum 56. cap. sanctorum 70. distinct. cap. 1. & 2. de capell. Monachor. cap. horrendus 32. q. 5. cap. conquarente 7. de restit. spoliat.*

88 ¶ Y que siendolo la que dispone, que los Capellanes sean amouibles ad nutum, no se pudo poner no auiendo interuenido licencia del Obispo in limine fundationis, ex Lambertino, Gutierrez, Dom. Valençuela, Perez de Lara, Viuiano, P. Thom. Sanchez, & alijs.

89 ¶ A que se responde, que es necessario considerar que ay Beneficios seculares, y ay Beneficics regulares, que los seculares son los que se confieren a Clerigos seculares, y estos de su naturaleza son perpetuos, iuxta text. *in cap. percepta 55. dict. cap. 1. de Capelis Monach. cap. satis peruersum 56. cap. sanctorum 70. distinction.* Lara, *libr. 2. cap. 6. num. 9.* Garcia *de benefic. 1. part. cap. 2. num. 70.*

90 ¶ Y ay Beneficios regulares, que se confieren a Religiosos, y estos de su naturaleza son reuocables ad nutum. Casadoro *decis. 4. num. 3.* Grafsis *decis. 242.* Selva *de benef. 3. part. q. 21. num. 68.* Lara *vbi supr. n. 9.* Garcia *n. 66.*

91 ¶ Y los Beneficios seculares, que de su naturaleza son perpetuos, pueden ser amouibles ad nutum, quando en su fundacion se dispone que lo sean, vt probat Nicolas Garcia vbi supra, *num. 72.* Perez de Lara *cap. 6. lib. 2. de Capelan. nu. 1.* Azor 2. *p. lib. 6. inst. moral. cap. 24. q. 5.*

Y en

tissimus D.Olea *de cess. iur. tit. 1. quæst. 6. per totam*, D.Castillo *dict. cap. 67. nu. 49.* plura exempla referens, quos consulto omittimus.

25 ¶ Y assi defendieron la contraria opinion a Ioannes Andreas, y la que seguimos plures non inferioris note authores, quos refert D.Castillo *dict. lib. 2. cap. 3. libr. 5. cap. 67. num. 48.* D.Olea *dict. tit. 1. quæst. 6. num. 33.* præcipuè D.Salgad. *de Reg. protect. 2. part. cap. 3. num. 8.* Cancerio 3. *part. var. cap. 7. n. 121. cum seqq.* Gutierrez *de gauel. quæst. 47.* Fontanella *de pact. nup. clauf. 4. gloss. 9. part. 4. num. 24.* Y la razon es, porque mirando à tiempo futuro, la promesa de hazer no puede induzir consentimiento de presente, vt probat D.Olea *dict. lib. 1. quæst. 6. nu. 32.* ibi: *Cum ergò promissio de faciendo futurum tempus respiciat, non potest inducere consensum de præsenti: quia qui promissit facere in futurum, præsumitur facere noli de præsenti.*

26 ¶ Y que esta sea la mas comun, y la que se deue seguir in iudicando, & consulendo, tenet Thesauro *dict. decis. 233. n. 5.* ibi: *Ita quod hæc videatur communis DD. opinio, & retenta hac communi opinione iuribus, & rationibus per supra allegatos DD. citatis, & aqua in iudicando non esset recedendum, & secundum, quam vidi pluries iudicatum per Senatum facile ad contraria responderi potest.* Probat etiam D.Olea vbi suprà, *n. 33.* ibi: *Hæc licet pro hac sententia nimis faciant, contraria tamen verior est, & ab omnibus receptum, quod pactum, seù promissio de cedendo cessio non sit, neque eius effectum habeat, mouentur ex eo, quod promissio, & factum diuersa sunt, indeque promissionem de mutuando, mutuum non esse; de vendendo venditionem de donando donationem de renouando renouationem, de renuntiando renuntiationem, de dotando dotationem, de profitendo professionem.*

27 ¶ Y esta opinion què defendemos, se halla assistida de la disposicion de la *ley 22. de Toro*, & tantum distat, que se puede ponderar por los Abogados contrarios, que en nuestro corto sentir parece que exprassamente la confirma; pues no dize, que la promesa de mejorar es mejora; sino que en vida tengan obligacion de cumplir, y hazerla: con què supone, que con solo la promesa no quedò perfecta la mejora: sic Morquecho *de diuis. bon. lib. 3. cap. 7. num. 28.* ibi: *Quorum opinionem falsam, puto imò per dictam legem 22. Tauri approbatur prima opinio, quod promissio donandi non es donatio, quod ex eo patet, quia obligat parentes, vt meliorationem promissam faciant, & filius in cuius fauorem promissio, de meliorando facta fuit, potest*

fiestamente lo demuestran sus palabras, ibi: *Patronum in limine fundationis BENEFICII posse apponere conditiones, & pacta etiam contra ius commune, dummodò adhibeatur consensus Episcopi.*

98 ¶ Y que la Capellania de que hablò Lambertino fuesse Beneficio, se prueua claramente del caso que propone; pues dize, que los Capellanes fueron presentados por el Patrono, y instituydos por el Obispo, de que se conoce claramente era Beneficio, pues si no lo fuera, no hiziera colacion el Obispo, y bastara solo el nombramiento del Patrono, sic ait Lambertin. *in limine fundationis apposuit conditionem cùm consensu Episcopi, & Capituli, vt ipse potestatem eligendi, mutandi, & permutandi Capellanos, dummodò sint de gremio Capituli Andreansis, quoties sibi placuerit ad eius libitum, & voluntatem videns Patronus dictæ Capellæ non bene deseruire Capellanos per eum semel præsentatos, ET PER EPISCOPVM INSTITVTOS.*

99 ¶ Perez de Lara *de Capel. lib. 2. cap. 6. num.* 1. habla tambien en Capellania, que es Beneficio, vt apparet ex verbis ipsius, ibi: *Potest etiam disponere Capellaniæ fundator, quod Capellanus sit amouilis ad nutum Patroni: nam BENEFICIA aliqua dantur ad nutum, quæ manualia dicuntur.* Y aqui no es necessaria la licencia del Obispo; pero si el Beneficio es secular, como son las Capellanias colatiuas; entonces es menester la licencia del Obispo para que se pueda poner la condicion, prosequitur ipse: *Quod procedit, & habebit locum, etiam quando nō sint Beneficia regularia, sed sæcularia, vt Capellaniæ collatiuè, intellige tamen modo talis fundatio in limine approbetur ab Ordinario, vt in specie tradit Lambertin. lib. 1. part. 1. quæst. 9. ex n. 17. Gutierr. lib. 3. pract. q. 11. n. 21.*

100 ¶ Y el señor Valençuela Velazquez, *in cons.* 130. *num.* 42. habla tambien en terminos de Beneficio, como se reconoce del mismo num. 42. y mas claramente del 22. donde resuelve, que el Fundador no pudo disponer, que el Ordinario Eclesiastico no se entrometiera à conocer de las Capellanias. De que se conoce con euidencia, que eran Beneficios; pues si no lo fueran, bien pudiera el Fundador poner la condicion de que el Eclesiastico no se entrometiera à conocer. Lara *de Capellan. libr. 2. cap. 1. num.* 10. Garcia *de benef.* 1. *p. cap.* 2. *nu.* 105. Dom. Castillo *de aliment. cap. 7. n.* 14.

101 ¶ Iuan Gutierrez *en el lib. 3. pract. quæst.* 11. habla tambien en terminos de Beneficio, vt videre est num. 21. Demas, que no negò, que la condicion de poder remouer los nombrados

se

nantes has sententias redigamus in pacem, & ex omnium melioris notæ interpretum iudicio verissimè concludendum est; quod quando contractus in substantia nihil aliud continet, quam promissio, et nihil solemne post promissionem, restat faciendū: quia contractus nihil adit supra promissionẽ, nec in modo, nec in accidentalibus, aut substantialibus promissio faciendi, & factum idem operabitur, vt inutilis vitetur circuitus.

32 ¶ Y ajustandonos a ella, nos parece que fauorece manifiestamente la pretension del Marques; pues es cierto, y innegable, que en los nombramientos que hizo, no pudieron quedar perfectas las Capellanias, pues en ellos se dize, que se ha de hazer escritura de fundacion de ellas con mas estension, y hazer consignacion de bienes, y dotacion de dichas Capellanias, y en el interim que no la hiziere, cobren la renta los Capellanes del Administrador del dicho Marques, como consta de los nombramientos, ibi: *Como mas largamente se conocerà de la fundacion que aurè de hazer, señalando para ellas dozientos ducados en cada vn año, y a cada Capellan cien ducados, que en el interim que no señalare la dicha dotacion, los auràn de cobrar por mi libramiento, ò por mi Administrador.* Conque faltando a la fundacion de las dichas Capellanias, la dotacion que se auia de hazer, y la escritura para q̃ en ella se les diesse forma, y el Marques fundasse con las calidades que quisiesse, como lo dan a entender las palabras de el nombramiento, no se puede dezir, que despues del nombramiento nihil restat agendum para la perfeccion de dichas Capellanias; pues biẽ claro se reconoce lo contrario.

33 ¶ Y el auer dicho el Marques que se auia de hazer fundacion de dichas Capellanias, bien claramente denota, que no quedaron fundadas: optimè Rodericus Suarez *cons.7.num.5.* ibi: *Porque en el primero dize assi: Primeramente, que Pedro Mãrique ha de vender; pues si auia de vender, cierto es que no vendia entonces, que era notoria repugnancia.*

34 ¶ Y auiendose remitido la fuerça, y efecto del contracto a la fundacion que se auia de hazer, no pudo quedar perfecta, y causada la fundacion ex tunc, *l. contractus, C. de fide instr. l. 6. tit. 5. part. 5.* donde basta que se diga, que sobre el contracto se ha de hazer escritura para que antes de hecha no tenga cumplido efecto, vt probat ibidem Gregor. Lop. *glos.* 1. Anton. Gom. *tom.2. cap.2. num.17.* Gutierrez *lib.3. practicar. quæst.94.* Didacus Perez *in l.2. tit.7. lib.5. Ordin. glos.1.* Azeued. *in l.2. tit. 16. lib.5. num.29.* Ceuallos *com. contra com. q.90. & 91.*

35 ¶ Y en duda siempre deuemos entender, que la per-

no, porque aliàs dieramos, quod Episcopus falcem mitteret in messem alienam, contra text. *in capit. dudum* 1. *de rebus Eccles. non alienand. lib. 6.* Pareja *de instr. edit. tit. 2. resol. 6. n.* 103.

107 ¶ Y assi precissamente hemos de confessar, que el Marques en caso que huviera quedado fundadas las Capellanias, pudo muy bien reservar en si la facultad de poder remouer los nõbrados, y como ab initio pudo fundar sin consentimiento de el Obispo, pudo nombrar ad nutum los Capellanes: nam qui potest aliquem actum facere, potest eũdem qualificare, argument. *l. quidam testamento, §. cui statu liberi, ff. delegat.* 1. *l. videamus §. penultimo, l. in actionibus, ff. de in litem iurando.* Surdo *cons.* 272. *num.* 9. Dom. Larrea *disput.* 2. *num.* 1. *in fine.* Y puede reservarse qualquiera que dispone la facultad de reuocar su disposiciõ, ad text. *in l.* 17. *&* 44. *Tauri.*

108 ¶ Y quando (sine præiudicio veritatis) dieramos, q̃ precissamente eran necessarias causas para que el Marques pudiesse auer reuocado los nombramientos, causas ha tenido para hazerlo, y podrá ser las oculte la modestia del Marques por no conseguir a toda costa de los nombrados la vitoria, y quando las que estan alegadas, y se reconocen del pleyto no sean bastantes, bastarà que lo ayan parecido al Marques, y à sus Abogados, con quiẽ se ha aconsejado para excluyr la malicia, y que la reuocacion de los nombramientos se hiziesse malicia cessante, vt voluit Lara, *de Capelian. lib. 2. cap. 6. num.* 22. Barbosa *de vniuers. iur. Ecclesiast. lib.* 3. *cap.* 5. *num.* 16. aunque fuessen irracionales, sic Lara, *dict. cap.* 6. *num.* 24. ibi: *Quinimò si iustis, vel iniustis rationibus sine caliditate tamen motus fuerit Patronus, & causa bestiali (vt ita dicam) cum sit sufficiens ad excludendam malitiam, l. igitur de liberali causa, est tolleranda mutatio, nec poterit Capellanus remotus conquari: nam qui vtitur iure suo, nemini facit iniuriam.*

109 ¶ Y no era menester mas causa que las què el papel de don Iulian insinua de asistencias continuas a la Marquesa viuda, y olvido cuydadoso del Marques, y su casa, aqui faltando a la obligacion, y obsequio que por tantos titulos deue, y alli obedeciendo a la Marquesa en tantos pleytos como contra el Marques està siguiẽdo, asistida del don Iulian, todo es bien notorio, y quã poco ha merecido el Marques este retorno de la Marquesa, y esta ingratitud de don Iulian, vno y otro no le han perdonado al Marques circunstancia de enfado. Quien quisiere litigar cõtra el Marques, tendrà por primero testigo a la Marquesa, y por procurador a don Iulian, aquel sugeto tan digno de veneracion, lo atropella

todo,

de fundacion, y nombramiento de Patronos, como se conoce de las palabras de los nombramientos, ibi: *Por quanto mi intenciō es fundar dos Capellanias, y por Patrono al que fuere sucessor en su Casa, y Estado, como mas largamente se conocerà de la funda cion que aurè de hazer.* Y en este caso no es dudable, que la promesa no basta para la perfeccion de el contracto, vt optimê probat D. Olea *decis. iur. tit. 1. quæst. 6. num. 47. in fin.* Donde auiē do traido ambas opiniones, que dexamos referidas, limita la de Ioannes Andreas ex Fontanell. sic inquiens: *Limitat etiam, quā do ex promissionis verbis elici possit coniectura noluisse promittentem statim, ac de præsenti se obligare.*

40 ¶ Y el referir el Marques que se auia de hazer escritura de fundacion, mirò a deliberar, y conferir la forma que le auia de dar à la fundacion, y los bienes sobre que auia de consignar la renta, y dotar dichas Capellanias, y querer priuar a el Marques de esta facultad, que èl se reseruò con tanto acuerdo, y que se tengan las Capellanias por fundadas desde luego contra la intencion, y mente de el Marques, parece que resiste a notorios principios de derecho, pues es cierto que el acto non debet operare vltra intentionem agentis, *l. non omnis, ff. si certum petatur, l. obligationū substantia, ff. de actionib. & obligat.* Alexand. *cons.* 118. *nu.* 13. *lib.* 2. Valençuela Velazquez *cons.* 9. *num.* 23. *& cons.* 87. *nu.* 74. Couarruv. *lib.* 1. *variar. cap.* 2. *num.* 2.

41 ¶ Y aunque el fundamento principal de la doctrina de Ioannes Andreas, y los demas que le siguieron, fue, vt vitaretur inutilis circuitus. Esto no corre todas las vezes que el circuito y dilacion puede ser vtil por alguna razon al que haze la promesa, porque entonces se deue guardar, *ex l. si vsusfructus mihi, ff. vsusfruct. quemadmod. caueatur,* Gamm. *decis.* 103. *num.* 191. Dom. Olea *dict. tit.* 1. *quæst.* 6. *num.* 47. *in fin.* Cancer. *tom.* 3. *variar. cap.* 7. *num.* 125. *in fin.* ibi: *Quia vbi datur interesse alicuius ex contrahentibus, vt circuitus seruetur, debet seruari.*

42 ¶ Optimê Morquecho *de diuis. bonor. lib.* 3. *cap.* 7. *num.* 37. ibi: *Nam si statim donare velet, dixisset, quod donabat, & sic circuitus euitari nō debet: quia ex eo vtilitas promissori resultare potest, dùm donationem non facit, & quando interest contrahentium, vt circuitus saluetur, circuitus non est vitandus.* Et inferiùs: *Quæ distinctio comprobari videtur ex dict. l. 22. Tauri, post mortem autem promissoris donatio erit, vt circuitus vitetur.*

43 ¶ Y de qualquiera manera que se quieran considerar todas las doctrinas que dexamos referidas, no se ajustan a los terminos

contestada por el Marques, como consta de los autos, sin que obste [illegible] Marques haga, ò no haga prouanças, pues esta serà para vencer, ò quedar vencido, y no para que por esto sea juyzio de manutencion.

116 ¶ Y el señor Solorçano, y el señor Valençuela hablan en caso que se forma juyzio contra el Clerigo, sobre aueriguar las causas de la reuocacion, quod longe abest, de nuestro caso.

117 ¶ Y quando fuera juyzio de manutencion, adhuc dezimos, que deuia obtener el Marques, y los nombrados no podian ser manutenidos, vt probat Postio, *de manut. obseruat.* 52. *num.* 24. Burat. *decis.* 346. *num.* 1.

118 ¶ Dizese tambien, que el Marques hasta oy no ha nombrado otros Capellanes. Ninguna accion suya corre sin censura, aun de lo que no haze le acusan, si huviera nombrado pecara, por que tiene vn auto de la Sala, que le manda que no inoue: si el Marques obtuviere, nombrarà parientes, y criados de su casa, aquellos necessitados, y estos benemeritos, ò por lo menos sin el vicio de la ingratitud que ha experimentado.

119 ¶ Ex quibus omnibus, queda notoria, y manifiestā la justicia del Marques, para que se ayan de declarar por validas las reuocaciones de dichos nombramientos. Y assi lo esperamos, Salvo, &c.

L.D. Iuan de Arroyo Guerrero. *Doct. D. Francisco Ortiz.*

illius, & sit talis quem volam, donec iudicium dictet mutandi potestatem habebit: aiebat Pomponius *in l. si quis stipulatus sit 112. ff. de verb. obligat.* & Cuiatio hic.

47 ¶ Y el auer dicho el Marques, que aurà de hazer fundacion, no es lo mismo, que auerse obligado a hazerla. Y no constando de la promesa, no ay medio para obligar a el Marques, ex *l. 1. C. de dotis promiss.* D. Pichard. *Inst. de inutilibus stipulat. §. si scriptum, num. 26.* ibi: *Dicendum est ideò mulierem, in dict. l. 1. de dotis promissione non compelli dotem soluere: quoniam ipsa dotem non promisit præsentem, siuè de præsenti (vt nostri dicunt) sed in futurum contulit dispositionem, & se promissuram dixit, vti colligitur ex illis verbis, dotem dare promisserit, ac proinde cùm ex post facto non fuisset promissa aliqua species, vel quantitas de præsenti, neque statim sit facta simplex promissio, nulla adest ratio, propter quam ad præstationem dotis cõpelli possit.* Et inferius prosequitur ipse D. Pichard. *Quo fit, quod cum in prædicta scriptura, quam maritus adduxit, solum contineatur relatio præcedentis promissionis, nec aliter de actu promissionis constet, non potuit mulier ad aliquam præstationem compelli.*

48 ¶ Y quando todo lo referido cessara, que derecho tiene don Iulian de Trupita, y don Miguel Garçon, para pretender obligar al Marques a que cumpla la promesa, quãdo lo fueran las palabras que contienen los nombramientos del Marques, tienen mas que el nombramiento? Y en fuerça deste, podran obligar al Marques à que cũpla? Si nostra nos non fallit opinio, dicendum est, quod non.

49 ¶ Porque el nombramiento, solo es vn acto extrajudicial, y vna nuda declaracion del animo, y intencion, que de su naturaleza no es contracto, ni vltima voluntad, si no vna disposicion que tiene peculiar naturaleza, q̃ se viste de la del cõtracto, ò acto en que se interpone, vt probatur ex text. *in l. assignare, ff. de assign. libert. & in l. 1. §. assignare, eodem tit.* Alvaro Valasco, *cons. 61. num. 11.* vers. *Et ita ex prædictis*, Flores Diaz de Mena, *lib. 3. var. quæst. 22. num. 4.* ibi: *Tandem nominatio nihil aliud est, quam quædam extraiudicialis animi, & voluntatis declaratio, quæ suaptè natura, nec contractum distractum, nec vltimã voluntatem sonat, sed solùm nudam propositi declarationem: potest tamen per viam legati institutionis, aut vltima voluntatis. vel per contractum fieri si nominans, sola nominatione non contentetur.*

diem, die adueniente, conueniri posit statim, ac si de præsenti se obligasset, quia inutilis circuitus est vitandus. A quien siguen plures DD. quos refert D. Castill. *lib.2.cap.3.n.2.8. & 9.*

17 ¶ Y q̃ quando no quedassen perfectas las Capellanias, el Marques quedô precissamente obligado a fundarlas, y se le puede compeler a ello, ex text. in *l.2.tit.16.lib.4. Recop.* En cuya cõprouacion por parte de don Miguel se acumulan varias autoridades desde el *num.35. cum seqq.*

18 ¶ Y aunque reconocemos, que la doctrina de Ioannes Andreas es cierta, è innegable en los terminos, que habla, y q̃ los que lleuaron la contraria opinion se engañaron, vt probat D. Castill. vbi supr. *num.10.* ibi: *Quintò constituo Ioãnis Andreæ sententiam intellectam in terminis, in quibus ipsæ loquitur verissimam quidem esse, & tenendam omnino idcircò merito probasse eam infinitos Authores, vt constat ex relatis supr. num. 1. 8. & 9. & contrariam tenentes decipi manifestè.*

19 ¶ Sin embargo no se deue entender con la generalidad que la han entendido muchos, pues solo puede correr, y corre en el caso que habla, sin que de ninguna manera se deua extẽder a otros, vt probat D. Castill. vbi supr. *num.18.* ibi: *Sexto, & vltimo constituo Ioannis Andreæ doctrina in aliis terminis intellectam periculosam esse, nec tenendam quidem.*

20 ¶ Porque vti constat ex iure promissio faciendi, & factum deferunt, vt probatur ex textu, *in l. in bonæ fidei, §. sane,* & ibi Gloss. *ff. de eo quod certo loco, l. quod si nolit, §. in factum,* vers. *Illud planè, ff. de ædilit. edict. l. non omnibus, ff. de re iudic.* & cum aliis multis D. Castillo *lib.5.cap.67.n.48.*

21 ¶ Y que la promesa de vender no sea perfecta venta, defendunt Thesaur. *decis.233. per totam,* Auendaño *responso 27. num.4.* Hermosilla *l.10.tit.5.part.5.glos.1.num.4.* Gamma *decis.13.num.4.* Fontanell. *de pact. nupt. claus.4. glos.9. part.4. ex num.10.* D. Castillo *dict. lib.2.cap.3.num.18.* Narbona *l.29. tit.7.lib.1.glos.3.n.13.*

22 ¶ Ni la de donar es donacion, vt probat ipse Thesau. vbi supr. *num.5.* Tiraquell. *de retract. conuention. in fin. nu.47.* Fontanella vbi supra, *nu.26. cum seqq.* Dom. Castillo *dict. lib.5. cap.67. num.47.*

23 ¶ Ni la de renunciar es renunciacion, Tiraquell. vbi supr. *sub num.52.* Thesaur. *dict. decis.233. num.5.* Capicio Latro *lib.1. decis.3. num.29.* & ibi Michael Angelo, Guizio, *in obseruat. num.32.*

24 ¶ Ni la de ceder es cession, vt optimè probat Doctis-

 169

57 ¶ Por que no auiendo quedado la promesa perfecta, vt probatum relinquimus, no ay derecho de presente de que dependa, & spes non dicitur, quæ non est fundata de præsenti, Hermosill. in *leg.* 13. *tit.* 5. *part.* 5. *glos.* 1. *num.* 14. ni de esta esperança pudo nacer derecho a favor de los nombrados, vt optimè probat D. Olea, *de cessione iur. titul.* 3. *quæst.* 10. *nu.* 12. ibi: *Quapropter spes, prout accipitur, pro simplici spectatione in consideratione, non est, neque ex ea ius aliquid considerari potest.*

58 ¶ Esta verdad juridica que dexamos fundada, pretēden los Abogados contrarios confundirla, con varios argumentos, y autoridades, que en la cortedad de nuestro juyzio no conduzen al intento, porque dezir, que por que la Capellania sea carga de celebrar Missa anuatim en vn Altar, ò Capilla, y en los nombramientos, que hizo el Marques ay carga de celebrar Missas en Altar, ò Capilla, cada año se ha de dar precissamente fundada Capellania, nec vnquam relatum, nec vnquam auditum, & ex sequentibus conuincitur.

59 ¶ Lo primero, porque si se habla de Capellanias Eclesiasticas, es necessario para que se tengan por tales, que se erijan, in titulum beneficij, por que aliàs no lo seràn, vt probat Dom. Valençuel. Velazq. *cons.* 130. *num.* 13. & tenet Nicolas Garcia, *de beneficijs* 1. *part. cap.* 2. *num.* 95. & inferius *num.* 103. Salzedo, *in pract.* Bernard. Diaz, *cap.* 18. *num.* 9. Azeved. *in leg.* 1. *tit.* 4. *lib.* 1. *Recop. num.* 7.

60 ¶ Secundo, porque non ex eo solo, que el Marques señalasse en los nombramientos la carga de Missas que contienen, se puede dezir, que en ellos ay fundaciō de Capellanias, vt probat Dom. Castill. *de aliment. lib.* 8. *cap.* 7. *num.* 14. ibi: *Nec vnquam audiuimus ex eo solum, quod diceretur onus Missarum, aut etiam Capellaniam relinqui, & quod Patronus nominaret Clericum, qui in tali Ecclesia, tot Missas diceret Capellaniam Ecclesiasticam institutam videri, nisi testator, aut relinquens vltra progressus fuerit, & expresserit, quod authoritate Episcopi fieret.*

61 ¶ Tertio, porque era necessario, que se huvieran fundado con autoridad del Obispo, Gloss. *in Clement.* 2. *de decimis*, Pater Thom. Sanch. *lib.* 2. *consil. Moral. cap.* 2. *dub.* 33. *num.* 1. Filuzio, *de statu Clericorum, cap.* 1. *num.* 15.

62 ¶ Quarto, por que si habla de Capellanias seculares aniuersarios, ò memorias de Missas, que todo es vno, vt ait Narbona *de ætate ann.* 1. *quæst.* 15. *num.* 2. iterum conuincitur, por que la difinicion habla de Capellanias Eclesiasticas, y assi no se puede aplicar à estas.

Otro

test causam ob quam fuit sequuta compellere parentes, vt meliorationem faciant, & si opinio Castelli, & sequatium vera esset statim cum facta fuit promissio de meliorando, pro facta habere-tur absque facto parentum; sed quia parentes vsque ad mortem facultatem faciendi meliorationem habebant in parentum vita dict. l. 22. nihil disponit, & quia dicta facultas morte finitur, ne eorum mora meliorando noceat, & ne fraudatores esse videantur eorum defectum in faciendo lex, supplet disponendo, quod melioratio pro facta habeatur.

28 ¶ Y aunque reconocemos, que todas las vezes que las palabras que futurum tempus respiciunt, se dizen en acto que depende solo de la voluntad del que les dize se resuelven en tiempo de presente, y induzen disposicion, y consentimiento, vt probat Fontan. *de pact. claus. 4. glos. 9. part. 4. nu. 29. in fine.* Dom. Castill. *dict. cap. 67. nu.* 49. ibi: *Ideò promissionem de se obligando pro obligatione haberi: quia vbicumque verba futuri temporis proferuntur à contrahente in actu, qui dependet tantum à voluntate, seù consensu illius illa verba resoluuntur in tempus præsens, dispositionemquè, & perfectionem actus inducunt.*

29 ¶ Y que quando el contrato que se ha de hazer en execucion de la promesa en substancia, no ha de contener mas de lo que se comprehendiò en ella: tunc ex ęquitate, & vt inutilis circuitus vitetur, bastara la promesa para la perfeccion del contracto; pero quando este ha de contener algo mas que la promesa, vel in modo, vel in accidentalibus, vel substantialibus: entonces no bastara la promesa sola, vt tenet Dom. Castill. *dict. lib. 2. cap. 3. n. 17.* ibi: *Quod quando contractus in substantia nihil aliud continet, quã contineat promissio, iudicatur promissio ex æquitate, vt contractus. Vt vitetur inutilis circuitus, quando verò contractus addit supra promissionem, vel in modo, vel accidentalibus, aut substantialibus valdè differunt: tunc promissio non iudicatur vt contractus.*

30 ¶ Et iterum Dom. Castill. *lib. 5. cap. 67. num. 49.* ibi: *Item, quod promissio quando interponitur super actu, in quo Præter consensum, & voluntatem contrahentium, nihil aliud requiritur, tunc sola promissio actum ipsum, & cõtractum perfectum inducit.*

31 ¶ Y esta fue la concordia, y conciliacion que el señor Olea diò a las opiniones que dexamos referidas, *dict. tit. 1. q. 6. nu.* 47. ibi: *Fulcita satis manet, & exornata posterior hac sententia superest, nunc, vt contraria argumẽta diluamus, & pugnantes*

*num.*1.*Clem.*1.*§.præmissa*,& ibi Cardinalis,*num.*4. & Anchar. & Immola *de supplenda negligentia Prælatorum*,& etiam hanc sententiam expresse tenet Nicol.Garcia *de benefic.*1.*part. cap.* 2. *num.*85. Lara *de Capellan. lib.*2.*cap.*6. Barbos. *de vniuerso iure Eccles.lib.*3.*cap.*5.*num.*16.Nauarr.*lib.* 3.*consilior. tit. de Præbend.cons.*29.*num.*3. *& lib.*1.*tit.de offic.iud.ordin.cons.*9. *n.*2. Ioan.Gutierrez *lib.*3.*pract.q.*11.

67 ¶ Y en terminos de beneficios regulares defendieron la mesma sentẽcia el mismo Nauarr. *li.*3.*tit.de regularib.cons.*20. *n.*15.Cardin.*in Clement.*1.§.*præmissa,n.*4. *de supplenda negligentia Prælator.* Decius *in cap.ad nostram,num.*23.*de confirm. vtili*, Lesio *de iust. & iur.lib.*9.*cap.*41.*dubio* 12.*num.*98. Fray Geronimo Rodriguez *in addit. acquest. Reg. Rodrig. resol.*15. *num.*42. Azor *tom.*1.*inst.moral.lib.*12.*cap.*22.*quæst.*10. Thomas Sanchez *de Relig.stat.lib.*7.*cap.*29. *num.* 120. nouissimè Mendo *de ordinib.militar.disq.*11.*q.*2.*n.*15.

68 ¶ Y en el Vicario del Obispo lleuan la misma opiniõ con ser vn oficio publico, y de jurisdicion. Calderino, *cons.* 2. *de officio Vicar.* Phil. Franc.*in cap.*1.*de offic. Vicar. lib.*6. *num.*5. Exbrotio, *libr.*3.*de Vicar. Episcopi, quæst.*6.*n.*7. *& quæst.* 14. *num.*5. Ritio, *in praxi, deciss.*482. Dom. Ioann. de Narbon. *de apell.à Vicar.ad Episcop.* 1.*part. num.*70. *&* 134. Flores Diaz de Mena, *lib.*1.*variar.quæst.*10.*nu.*35. Alph. Nar. *in l.*59.*tit.*4. *lib.*2.*Recop.glos.*1.*num.*20.Barbos.*de vniuers. iur. Ecclesiast. libr.*3.*cap.*6.*num.*63. & alij quam plurimii relati â Dom. Lara, *discept.*2.*num.*8.

69 ¶ Y esta opinion què defendemos, se halla assistida de tantos fundamentos, y circunstancias, que parece le dan bastante recomendacion para tenerla por la mas segura; pues si sacamos argumento de la propia significacion del bocablo, vt voluit glos.*in l.penult.de legat.*1.Azeued.*cons.*10.*nu.*20. precissamente hemos de confessar, que depende meramente de la voluntad de los Patronos revocar los nombramientos; pues las palabras, *ad nutum Patroni*, dizen voluntad, sic Ambr.Calep.in verb.*abnuo*, ibi: *Ponitur pro voluntate, quæ ex huiusmodi signo declaratur, siue affirmando, siue negando.* Y esta siempre deue ser libre, y no coartada, vt probat Felin. *in cap.* 1. *de institut.sub num.*51. Iasson, *in leg.si sic de legat.* 1.*a num.*27. Menoch. *de arbitr.lib.*1. *quæst.*7.*num.*32. optimè Guid. Pap. *decis.*475. *num.*1. ibi: *Sed reperiuntur quandoque, hæc verba ad voluntatem tuam; & hæc etiam important meram, ac liberam voluntatem, quam instituti, & substituti tenentur insequi, etiam si iniqua existat.* Y si

feccion de las Capellanias dependiò de la escritura que se auia de hazer, *ex dict. l. 6. tit. 5. part. 5.* ibi: *Quiero que de esta vendida sea carta fecha.* Et inferius: *No es acabada hasta que la carta sea fecha:* & ibi Gregor. Lopez, verbo, *Quiero,* sic inquit: *Et sic, quod in dubio videtur contrahi in scriptis, quando in contractu, vel ante contractum conueniunt, quod in de scriptura fiat.*

36 ¶ Idemque probat Dom. Castill. *lib. 3. cap. 26. n. 17.* ibi: *Præterea, & quinto constituo de iure huius Regni, atque ex decisione l. 6. tit. 5. part. 5. sublata dubitandi ansam, & disceptationis præfata, adeò controuersæ occasionem omnino, vtpote cùm lex ipsa Partitæ probauerit expressim Aconis Castrens. & sequatium sententiam. Contractum, inquam, videri in scriptis celebratum, & sic imperfectum, & conditionalem, antequã instrumentum factum fuerit, quoties de instrumento conficiendo cõuenerit, & si dictum non sit, quod aliter contractus non valeat, & ideò ante confectum instrumentum esse locum pœnitentiæ.*

37 ¶ Et magis in terminis ipse Dom. Castill. *lib. 5. cap. 67. num.* 50. ibi: *Idque magis certum, & indubitatum redditur ex alijs verbis eiusdem capitulationis matrimonialis, dùm dicitur,* que se obligan las partes de hazer todas las escrituras que cõvengan: *Ea namque respiciunt tempus futurum, & denotant contractum, siue tractatum, & promissionem non remansisse perfectum, & absolutum, sed in futurum perficiendum, & pro forma videntur requirere scripturas, & maioratus erectionem in publica forma, & fundationem, atque institutionem: quocircà, quamuis ita tractatum, & conuentum fuerit ante realem scripturarum confectionem (ad quam se videntur remittere) pœnitẽtiæ locus esse videtur, nec antea habuisse partes contractum, & promissionem pro perfecta, & absoluta: idquè ex decisione textus in l. contractus, C. de fide instrum. &c.*

38 ¶ Y no auiendo hecho el Marques la escritura de fundacion, como no lo ha hechó, pudo muy bien reuocar los nombramientos; quando de su naturaleza no fueran reuocables, por no auerse adquirido ningun derecho a los nombrados antes de la perfeccion del contracto, que depende de la confeccion de la escritura, Anton. Gom. 2. *tom. cap. 12. num.* 17. ibi: *Ex quibus infertur, quod eo casu quo partes dicunt in ipso contractu, vel ante quod fiat scriptura, possunt licitè recedere antequàm fiat, & absoluatur talis scriptura: quia ante nullum ius, actio, vel obligatio fuit alicui parti quæsitum.*

39 ¶ Demas que la intencion del Marques no fue fundar desde luego las Capellanias, sino quando hiziesse la escritura

de

75 ¶ Cæterum, que habla en caso diferente, que es quando el nombrado se ordenô a titulo de la Capellania amouible, vt patet ex verbis ipsius ibi: *Ex quibus infero, quod si Capellania fuerit amobilis ad nutum Patroni, prout sæpe contigit, quod licet Clericus in minoribus, non possit ordinari ad titulum ipsius, si de facto ordinetur; sine causa non potest remoueri.* Y aunque despues en el num. 35. habla indistintamente, y insiste en que no se podrà remouer sin causa, vnico fundamento insistit, scilicet, quod arbitrium Patroni non debet excedere metam rationis, quod apertê conuincitur.

76 ¶ Porque aunque es verdad que el arbitrio deue regularse ex boni viri iudicio: aqui no se deue dezir que ay arbitrio, ni las palabras *ad libitum, ad nutum Patroni*, se deuen restringir à arbitrio, si no dexarlas en su propio significado, que es de vna voluntad libre, y ampla facultad, que no deue restringirse, vt probat Menoch. *de arbitr. lib. 1. quæst. 7. num. 33.* ibi: *In comissione facta cum illis verbis ad tui libitum respondit Parisius, cons. 26. num. 26. lib. 4. Ita pulchrè consuluit Socino Senior cons. 170. col. 5. in princip. lib. 2. facultatem liberè tributam de ea intelligi, quæ nec iure, nec æquitate, nec ratione aliqua regulatur; sed in absoluta illius residet potestate.*

77 ¶ Demas, que aunque las palabras *ad nutum* importaran arbitrio, no se hizieron los nombramientos con ellas, si no por el tiempo de la voluntad del Marques, quæ nullis debet claudere finibus, vt ait ipse Menoch. vbi supr. *num. 2. 3. & 4.* Y en estos terminos se pueden reuocar los nombramientos sin causa, y en ellos hablô Lambertino *de iure patronat. lib. 1. part. 1. quæst. 9. art. 2. in princip.* ibi: *In limine fundationis apposuit conditionem cum consensu Episcopi, & Capituli, vt ipse potestatem eligendi, mutandi, & permutandi Capellanos, dummodò sint de gremio Capituli Andriensis: quoties sibi placuerit ad eius LIBITUM, ET VOLVNTATEM.* Y resolviò, que los nõbramientos se pudieron reuocar sin causa.

78 ¶ Pero de qualquiera manera que se quiera considerar la materia, y que esta opinion sea la mas cierta, y segura: iterũ dezimos, que no es este el punto del pleyto; porque todos los Doctores que hemos referido por vna, y otra parte, hablan en terminos de Capellanias colatiuas, no en las que solamente son aniuersarios, ô memorias de Missas; porque en estas es sin genero de duda que se pueden los nombramientos reuocar sin causa.

79 ¶ Lo primero, porque siendo los nombramientos para ministerio que no trae anexa jurisdiccion, ni dignidad alguna,

minos de nuestro caso, pues para ajustarlas a èl, era necessario aueriguar primero si aqui ay, ò no, promesa: *Cum aliter superior pars iure haberi non possit, quam si inferior quoque iure habeatur*: vt ait text. *in l. egi tecum 26. ff. de except. rei iudicat.* Y este es el punto principal que incide en este pleyto, y el disputar si ay, ò no, promesa de fundar estas Capellanias: *Hoc opus hic labor est.*

44 ¶ Y que el Marques no hiziesse promesa de fundar dichas Capellanias, patet, pues en los nombramientos, nec vllum verbum ay que mire a promesa de fundar, y solo ay las palabras de dezir el Marques: *Como mas largamente se contendrà en la fundacion que aurè de hazer.* Que en nuestro corto sentir nos parece que por ningun medio se pueden induzir, ni aplicar a promesa. Ni por ellas quedar obligado el Marques, ad tex. *in l. sciendum, ff. de ædilit. ædict.* ibi: *Sciendum est tamen quadam, & si dixit præstare eum non debere.* Et inferius: *Dictum à promisso sic discernitur, dictum accipimus, quod verbo, tenus, pronuntiatum est, nudoque sermone finitur: promissum autem potest referri, & ad nudam promissionem, seu policitationem, vel ad sponsum.* Et ibi Gotofred. sic inquit: *Aliud est promittere, aliud dicere, multa dicuntur sine promissione.*

45 ¶ Y aunque la *ley 2. tit. 16. lib. 5. Recop.* dixo: *Pareciendo que alguno se quiso obligar a otro por promission, ò por algun contracto, ò en otra manera, sea tenudo de cumplir aquello q̃ se obligò.* Aqui no consta, que el animo del Marques fuesse de quedar obligado; antes consta de lo contrario, y que el Marques hizo los nombramientos sin intencion de obligarse, y solo por complazer a las personas que le auian pedido los hiziesse. Con que de ninguna manera se deue atender a ellos, ex text. *in l. sciendum, §. 1. ff. de ædilit. ædict.* ibi: *Ea autem sola dicta, siuè promissa admittenda sunt, quæcumque sic dicuntur, vt præstentur, non vt iactentur.*

46 ¶ Cæterum, que vt cumque consideretur, quando à pesar desta euidencia pudiera todauia disputarse, si de las palabras del Marques podia resultar alguna especie de promesa, ellas mismas manifiestan que no huvo animo deliberado de prometer, si no que todauia fue vn acto facultatiuo de voluntad libre, que pudo perficionarse, ò dexarse de perficionar ad libitum proferentis, y esta libertad la explicò el Marques, diziendo: *En las Capellanias que aurè de fundar*, non enim protulit; *he de fundar, fundare*, ni otra palabra que denote acto precisso, y determinado, & sic pœnitentiæ locus erit, vel vt melius dicamus, no querer reduzir a efecto la voluntad que insinuò: *Si verò tractum habeat sermo illius,*

VT SCILICET DARENTVR CERTA SCVTA ANNVA ALICVI CLERICO AD SERVIENDVM CAPELLÆ, ITA VT POSSIT AD NVTVM AMOVERI, ET PONI SINE ALIQVO TITVLO PERPETVO EPISCOPI: ita quod extinguitur beneficium, quod debet esse perpetuum, & consequenter desinit Ordinarius habere ius instituendi; sed non quæritur illud Patrono, qui etiam perdit ius præsentandi ad beneficium: quia iam non est tale; sed libertatem quærit ponendi, & tollendi, quē & quoties voluerit.

83 ¶ Et iterum eiusmet verba repetit inferius, *lib.3. tit. de Præbendis, cons.27. num.3. & cons.7. num.2.* sic ait: *Ad quæstionem præfatam respondeo primo hanc Capellaniam, quam testator appellat beneficium Presbyterale non esse propriã beneficiũ Ecclesiasticum: quia non est perpetuum, nec authoritate fundatum Ecclesiastica: quia potest tolli sine culpa, & causa cognitione. Nec obstat, quod testator qui fundabit eam, erat Episcopus, quia non fundauit Episcopali authoritate, sed priuata, & communi laicorum, qua poterat vti bonis patrimonialibus, vel quasi patrimonialibus.*

84 ¶ Idemque probat Pat. Thomas Sanchez *de Relig. statu, lib.7. cap.29. nu.*189. ibi: *Atque exinde cessabit in Episcopo ius instituendi in ea Capellania, nec tamen transferretur in Patronum, sed in eo quoque ius præsentandi ad beneficium cessabit: quia iam non erit beneficium, sed Patronus habebit libertatem præsentandi Capellanum, & amouendi quoties voluerit.*

85 ¶ Fr. Geronym. Roderic. *in not. ad qq. regular. Rodrig. resolut.15. num.*39. sigue a Thomas Sanchez, & in fine sic concludit: *Quo casu Patrono libertas erit præsentandi Capellanum, & amouendi quoties voluerit: quia iam non erit beneficium, ac per consequens cessabit in Episcopo ius instituendi in Capellania.*

86 ¶ Optimè al intento Ioan. Gutierrez *libr.8. practic. quæst.11. num.*25. hablando en terminos de Capellania, de que no se auia hecho colacion de ella al nombrado, sic ait: *Ergò a fortiori deficiente prædicta institutione, prout deficit in nostro casu: quia solum Capellanus habuit simplicem quandam nominationem Patroni ad seruiendum prædictam Capellaniam sine præstatione aliqua Episcopo, vel eius Vicario facta: ea fortasis ratione, vt eadem facilitate amoueri possit ad libitũ Patroni, iuxta tenorem fundationis: quia omnis res per quascumque causas nas-*

50 ¶ Idemque probat Dom. Castill. *lib* 5. *cap.* 80. *nu.* 2. ibi: *Nominatio nihil aliud est quam quædam extraiudicialis animi, & voluntatis declaratio, quæ suaptè natura, nec contractum, nec distractum, aut vltimam voluntatem sonat, sed solum nudam propositi declarationem; posita tamen in testamento, habet vim testamenti posita in contractu, habet vim contractus.*

51 ¶ Y los nombramientos que hizo el Marques, y en que se fundan Don Iulian, y Don Miguel, stant per se, sin que se interpusiessen en testamento, ni en contracto, y se quedaron en su naturaleza peculiar de vna voluntad nuda, y sujetos a que el Marques los pudiesse reuocar, ex text. *in leg. qui ex pluribus* 106. *l. si quis stipulatus* 112. *l. eum qui certarũ* 138. §. *fin. ff. de verb. obligat.* Dom. Castill. *lib.* 5. *cap.* 80. *num.* 18.

52 ¶ Y solo fueran irreuocables, quando el Marques huviera nombrado por contracto inter viuos, vt probat textus, *in leg. si vnus* 27. § *sed si stipulatus decem, ff. de pactis,* Castill. *dict. cap.* 80. *num.* 2. *in fin.* y si por testamento, siempre quedaran reuocables, Flores Diaz de Mena, *lib.* 3. *var. quæst.* 22. *num* 6. Dom. Molin. *de primogen. libr.* 2. *cap.* 4. *num.* 36. Gamma, *deciss.* 173. *à num.* 1.

53 ¶ Sin que à esto obste el dezir, que por los nombramientos se les adquiriô derecho à los nombrados, mayormente auiendolos acetado, con que se hizieron irreuocables, vt probat Dom. Valençuel. Velazq. *cons.* 63. *num.* 1. *cum seqq.*

54 ¶ Porque se responde, que como dexamos fundado las Capellanias no quedaron fundadas, ni la que se quiere dezir promesa de fundarlas, lo es, con que no se les pudo adquirir derecho à los Capellanes, vt ex Anton. Gom. *tom.* 2. *variar. cap.* 2. *num.* 17. fundabimus supr. *num.*

55 ¶ Y los nombramientos de ninguna manera pudieron darles derecho à aquello, quod nondum erat in rerum natura: ex text. *in l. quidam* 7. §. *Lucio Titio, ff. de trit. vino, vel oleo legat. l. si seruus* 108. §. *quicumque, ff. de legat.* 1. ibi: *Vt verò quinque quæ de erunt, ex testamento peti possint, vix ratio patietur, nam quodammodo certum corpus, quod in rerum natura non sit, legatum videtur.*

56 ¶ Ni obstarà tampoco dezir, que saltem in spe, pudieron los nombramientos darles derecho à aquello, quod vt esset sperabatur, ad tex. *in* §. *ea quoque res, inst. de legat. l. quod in rerum* 24. *ff. de legat.* 1. *l. quæ nondum* 15. *ff. de pignorib. l.* 20. *tit.* 12. *part.* 5. *l.* 12. *tit.* 9. *part.* 6.

Por

92 ¶ Y en estos son en los que se requiere la licencia de el Obispo in limine fundationis, y en los que hablan los Doctores de que se valen los Abogados contrarios, como prouaremos, por que como de su naturaleza son perpetuos la condicion de que seã amouibles, les repugna, y assi no se puede poner sin su licencia, y en estos terminos hablà Lara *de Capellan. libr. 2. cap. 6. num. 2.* ibi: *Potest etiam disponere Capellaniæ fundator, quod Capellanus sit amouibilis ad nutum Patroni: nam beneficia aliqua dantur ad nutum, quæ manualia dicuntur, quod procedit, & habebit locum, etiam quod non sint beneficia regularia, sed sæcularia, vt Capellania colatiua; intelligi tamen modo talis fundatio in limine approbetur ab Ordinario.*

93 ¶ Pero quando no se funda Capellania colatiua, si no aniuersario, ò memoria de Missas, no es necessaria la licencia del Obispo, Riccio *in praxi, decis.* 406. *num.* 1. *&* 2. Spino *de testament. glos.* 4. *princip. tit. de patronis, num.* 42. Lara *de Capel. lib.* 2. *cap.* 1. *num.* 13. Castill. *de aliment. cap.* 7. *n.* 14. Garcia *de benef.* 1. *p. cap.* 2. *num.* 462.

94 ¶ Y entonces el Fundador podrà poner todas las cõdiciones que quisiere; *l. in traditionibus, ff. de pactis, l.* 1. *§. si conuenerit, ff. de positi, l. si seruus ea lege, ff. de seru. export. l. ob res, ff. de pactis dotalibus, l.* 1. *ff. de solut.* Lara *de Capelan. lib.* 2. *cap.* 1. *num.* 11. Lambert. *de iure patronat. lib.* 1. *part.* 1. *quæst.* 9. *num.* 2. Gutierrez *cons.* 1. *num.* 1. Valasco *consult.* 174. *nu.* 4. D. Valenç. *cons.* 63. *num.* 40.

95 ¶ Y la de que los Capellanes sean amouibles ad nutũ, Nauarro *lib.* 3. *de Prabend. cons* 5. *num.* 1. Lara *de Capel. lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 16. Y la razon es la que dà Gonçalez, que refiere Barbosa *de vniuerso iure Ecclesiast. libr.* 3. *cap.* 5. *num.* 3. his verbis: *Hinc colligit pactum factum ratione talis Capellaniæ sine Papæ authoritate non esse simoniacum, ex quo non est quid spirituale, cum Beneficium Ecclesiasticum non sit, nec quid spirituale authoritate Episcopi erectum.*

96 ¶ Y que estas Capellanias que se pretenden fundadas por el Marques, no sean Beneficios, si no Aniuersarios, ò Memorias de Missas, patet ex his quæ congerit Dom. Castillo *dict. cap.* 7 *num.* 14. Lara *dict. lib.* 2. *cap.* 1. *num.* 10. Riccio *dict. collect.* 406. *num.* 1. *&* 2. Y se confiessa assi por los Abogados contrarios, & nemo inficiare potest: con que se ajustan todas las reglas que dexamos referidas supra.

97 ¶ Y Lambertino, que se trae por los Abogados contrarios, habla en terminos de Beneficio Eclesiastico, como manifiesta-

63 ¶ Otro argumento haze el Abogado de don Miguel en el *num.*15. de su alegacion, diziendo, que el nombramiento de Capellan, es qualidad que precissamente supone sujeto en quiē consista, ex eo quod qualitas sine subiecto esse non potest, *ad text. in l.*2.*ff. de vsufruct. cum alijs*. A que respondemos, retorciendo el argumento, que faltando el sujeto, que es la Capellania, como falta, y dexamos fundado, no puede existir la qualidad del nombramiento, Parej. *de instr. edit. tit.*2.*resol.*2.*num.*51.

64 ¶ Y en el *n.*26. de la alegacion de don Iulian se haze ponderacion del texto, en la *l. cum plures, §. locator, ff. locati*, diziendo, que ex eo, que el Marques no propalô, y manifestô a Don Iulian el animo que tenia de no fundar las Capellanias, y que solo auia hecho los nombramientos, por el respecto de las personas q̄ se lo pidieron, y le diò el nombramiento, y don Iulian lo acetô, quedò obligado como si huviera remitido el animo de no fundarlas.

65 ¶ A que satisfazemos con las palabras del mismo texto (sin embargo que nos parece, que quando no satisfacieramos nos podia dañar muy poco) que en su especie, non ex eo, quod non reuelauit propositum, non recipiendi suo periculo, aurum, argentum, vel margaritam, quedô obligado el que lo recibiò, si no porque passus fuit has res inferri, y con esta tacita aprobacion se quiso obligar, vt ex ipso textu probatur, dum inquit: *Deinde cum sciret has res inferri passus est, perinde eum futurum tibi obligatum dixi, ac si propositum fuit, remissum videretur.* Y assi entendiò Gotofredo este texto, illic: *Ea inferri passus est; tenetur de periculo, at si propositum fuit, remissum videretur.*

Satisfacion al Segundo Punto de ambas Informaciones.

66 Y Quando todo esto cessara, y estas de que vamos hablando fueran Capellanias, y huvieran quedado perfectamente fundadas, attamen, por ser reuocables ad nutum, pudiera el Marques reuocar los nombramientos, aunque no huviera interuenido causa, Lambertin. *de iure patronatus, libr.*1.*part.*1.*quæst.*9.*art.*1.*num.*99. *& articul.*2.*per totum*, Rota apud Caualerium, *deciss.*72.*num.*5. & apud Buratum, *deciss.*325.*part.*2.*num.*2. Selua, *de beneficijs* 3.*part. quæst.*68.*in fin.* Cosmas Germier. *in pragmatica sanct. tit. de colat.* vers. *Perpetuis, fol. mihi* 116.*nu.*3.*ad fin.* Nauarr. *lib.*3.*consilior. tit. de prebendis, cons.*9.

*num.*1.

se pueda poner sin autoridad del Obispo, si no dize, que a mayor abundamiento interuino la aprouacion del Ordinario en la Capellania de que và hablando.

102 ¶ Y el lugar de Viuiano, *de iure patronat.* que se trae por don Iulian en su allegat. num. 35. y el de Tomas Sanchez num. 36. hablan assimismo en Beneficios, vt ex verbis ipsius manifestè probatur. Sic ait Viuianus: *Possunt fundantes, construẽtes, & dotantes Ecclesias, vel Capellas in limine fundationis reseruare aliquid, vel aliquam conditionem apponere, seù pacta dummodò sint rationi, & iure communi consona, & non disponant de spiritualibus, & si contra fiant, semper fiant cum consensu, & authoritate Diœcessani.* Luego si no disponen de cosa espiritual, si no profana, como son las Capellanias, que se pretende auer fundado el Marques, podran disponer sin la autoridad de el Obispo, que es lo que dexamos fundado, y se prueua deste lugar.

103 ¶ Y el P. Thomas Sanchez *lib. 2. cons. moral. cap. 1. dub.* 10. propone la question his verbis: *An ex proprijs bonis fundãs BENEFICIVM, possit legem statuere.* Y en el *lib. 2. cap. 2. dub.* 33. *num.* 4. en terminos de aniuersario tuvo, que no se requiere la licencia del Obispo, ibi: *Quia cum tale ius patronatus non sit spirituale, non est opus licentia Episcopi redendi laicum illius capacem.*

104 ¶ Sin que obste dezir por parte de Don Miguel en el num. 65. de su alegacion, que no se puede hazer distincion de Capellania colatiua a la que no lo es, porque en ambas se requiere licencia del Ordinario, y que assi lo reconoció Iuan Gutierrez *in dict. quæst.* 11. *numer.* 1. porque se conuence ex dictis *suprà, num.* ni el señor Valençuela Velazquez habla en Capellania de Patronato de Legos, como quiere el Abogado de don Miguel, si no en Capellania colatiua, vt probatur ex n. 22.

105 ¶ Ni tampoco obsta lo que se dize por parte de dõ Iulian en su allegat. num. 37. de que no se puede hazer esta distincion, porque el lugar de Viuiano, que se trae para prouarlo, nihil ad rem facit si fas est dicere.

106 ¶ Pues si estas Capellanias que se pretenden fundadas no son Beneficios, si no vna memoria de Missas debaxo de la disposicion de el Patrono, sin que el Eclesiastico se deua, ni pueda entrometer, vt probat Lara *dict. cap.* 1. *lib.* 2. *num.* 3. *& capit.* 6. *num.* 16. *vers. Secus tamen erit*, y que el Patrono las puede conferir a quien quisiere sin autoridad del Obispo, vt probat Garcia, *de benefic.* 1. *part. cap.* 2. *num.* 102. Que autoridad, ô que consentimiento puede interponer el Eclesiastico? Cierto es que ningu-

 no,

dictamos que no se podian reuocar semejantes nombramiẽtos, fuera quitarle a las vezes su propio significado, contra regul. text. *in l. non aliter 69 ff. de legat.* 3.

70 ¶ Y el argumento ab etimologia vocabuli, es de grã dissima fuerça, y siempre deuemos regularr el efecto ab ipsa denominatione: quia nomina debent esse consonantia rebus, *l.* 1. *§. ait Prætor, ff. de vi, & vi armat. §. sed aliud, Instit. de donat.* nec credendum est hominem aliud velle, quam dicat, ex *l. ex is, ff. de escusat. tutor. & testatorem vsum fuisse illo nomine anniuersarij, vt conuenienti rei gerendæ*, vt ait Lara *de Capel. lib.* 1. *cap.* 3. *à num.* 35.

71 ¶ Y fuera de grauissimo perjuyzio querer priuar à los patronos de la facultad de poder reuocar sus nombramientos, y obligarles a sustentar en ellos a quien no se hallan afectos, vt in proposito considerauit Nauarr. *lib.* 3. *titul. de Præbend. cons.* 27. *num.* 4. y retraerlos, y apartarlos de hazer semejantes fundaciones viendo que no se obseruaua lo que en ellas se deponia, vt considerauit Gutierrez *lib.* 3. *pract. quæst.* 11. *num.* 27. ibi: *Præmaximè, quod si hoc ad vnguem ita non obseruaretur in similibus fundationibus alij retraherentur à fundatione Capellaniarum, & aliarum dispositionum piarum, videntes similes aliorũ voluntates non obseruari, aut saltem multum restringi.*

72 ¶ Y el que se sustenten semejantes nombramientos con la calidad de ser reuocables ad nutum, es para q̃ sirua de coartar a los Capellanes la voluntad libre, y los contenga dentro de los terminos de lo licito: *Quod est grande, & vtile frenum ad cõtinendum Capellanum in officio virtutis, ne Patronus resciens illius vitium amoto eo ponat alium*: vt inquit ipse Nauarr. vbi supr. *num.* 3.

73 ¶ Y estas vtilidades, y conveniẽcias deuen pesar mucho en el arbitrio de los señores Iuezes, para no mouerse con facilidad à quitarle a el Patrono la facultad que le permite el Derecho para reuocar semejantes nombramientos, vt aduertit Lara *de Capellan. lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 22. ibi: *Non est faciliter auferenda à Patrono facultas amouendi Capellanum, sed ita demum si maliciose facit.*

74 ¶ Contra esta sentencia, que tan assistida se halla de la disposicion de Derecho de razones de congruencia, y de la autoridad de Varones tan doctos, insurgit loquens sine lege. Ceuallos *en sus communes contra commun. quæst.* 425. *num.* 28. y con mas extension *de cognition. per viam violent.* 2. *part. quæst.* 62. *num.* 34.

Cæte-

todo, este por tantos caminos beneficiado, a todo falta, si el Marques no es vna piedra, fuerça es que siente. V.S. lo considere.

110 ¶ De que resulta, que el Marques pudo muy bien auer revocado los nombramiētos, assi por estarle permitido por derecho absolutamente, como por auer interuenido causa, sin q̄ puedan serle de embaraço las autoridades que por los Abogados contrarios se juntan, y acomulan, porque reduziendolos à los terminos en que cada vno habla, solo hallamos à Ceuallos *de cognitione per viam violent. 2. part. quæst. 62.* que en el *num. 43.* dixo que ha de ser manutenido en su possession el nombrado; donec por causas legitimas constiterit de reuocatione officij beneficij, vel seruitij. Y esto manifiestamente se convence de lo que dexamos fundado supr. à n.

111 ¶ El señor don Iuan de Solorçano *de iure Ind. lib. 3. cap. 15. num. 4.* de quien ille cecinit apud Emblem.

Dùm præclara parat patrio glosemata iuri.
Doctus vtroque foro, magnus vtroque polo.

No es dudable que sola su autoridad bastara para decidir el punto si huviera hablado en èl; pero habla solo en los Beneficios manuales de las Indias, & vt diximus, estas Capellanias no son Beneficios.

112 ¶ El señor Valençuela Velazquez *cons. 130.* habla en Capellanias colatiuas, vt probauimus supra.

113 ¶ Y todos los demas que refiere el señor don Iuan Bautista de Larrea *disput. 2.* hablan en terminos de oficios publicos, y de jurisdiccion, que no se pueden aplicar a el punto de nuestro pleyto, donde solo ay vn nudo servicio de dezir las Missas, y assi lo reconociò en el *num. 17. & 22.* Con que respondemos a las demas autoridades que por el Abogado de don Miguel se juntan en el *num. 50. de su allegat. cum seqq.*

114 ¶ El vltimo refugio de la justicia de don Iuliā es dezir en el num. 64. de su alegacion, que la reuocacion del nombramiento se ha de pedir ante el Eclesiastico, a quien legitimamente toca su conocimiento, vt probat D.D. Ioan. de Solorçano, *dict. cap. 15. num. 46.* Dom. Valenç. Velazq. *cons. 130. num. 4. vsque ad 12.* Y en el num. 65. que no obsta el auer comparecido don Iulian en la Sala, porque fue solo para ser manutenido, y que con este hecho no pudo renunciar su fuero, y que el Marques no prouò las causas de la remocion.

115 ¶ A que satisfazemos, que siendo el Marques Reo en este juyzio, deue ser convenido en su fuero, *ex reg. text. in l. vltima, C. vbi in rem action.* que el juyzio que se ha seguido no es de manutencion, sino de propiedad deduzida por don Iulian, y

na, si no vn nudo servicio; conviene todos en que sin causa se puede hazer la dicha reuocacion; ita Dom. Larrea, *disp.2. num. 17.* ibi: *Nec quod de mandato vltra obiicimus, vt possit reuocari, aliquid faciet; quia in hac materia distinguere debemus officia, quæ publicam administrationem, aut exercitium habent. vt hæc de quibus nostra disputatio, & in his procedat sine causa non posse amoberi ab eis, quæ ad ministerium domesticum pertinēt, etiā Regis, vel alicuius priuati, vt procuratoris, tunc rectè sine causa poterit fieri reuocatio iuxta distinctionem, quā proposuit ex Guillerm. Benedict. Rebuff. Gregor. Lopez, & alijs Caldas Pereyra cons. 8. num. 75. cui adde Sesse 4. tom. deci. 389. nu. 6. & ferè per totam. Alias enim nimis iniquum foret cogere litis suæ curā suspecto commiti procuratori, & per eum iudicium tractare, & quod solum ei permissum à domino ex litis voluntate, eo inuicto prosequatur.*

80 ¶ Secundô, por que lo que depende de la voluntad con la contraria se reuoca, ad text. in *l. 1. ff. de præcario, l. 4. ff. locati.* Y el nombrado que acetò el oficio con la calidad, se sugetò a ella, & hoc euenire posse, prospicere debuit Capellanus, Lara *de Capel. lib. 2. cap. 6. n. 25.*

81 ¶ Tertiô, porque vsando el Patrono de su derecho, y de la facultad que se reservò, no puede motiuar quexa al Capellā, ad text. *in l. nullus, ff. de reg. iuris, l. iniuriarum* 13. §. 1. *ff. de iniurijs, cap. cum Ecclesia vulnerata* 31. *de electiõ.* Lara, *vbi supra, num.* 24.

82 ¶ Y en terminos de memorias, ò aniuersarios, in quibus bona relinquuntur laicis cum onere Missarum, & Capellaniæ ad nutum amobilis, ex quo bona non spiritualizantur, imò remanent in sua temporalitate, & in regimine laici, & iudicis sæcularis, vt inquit Lara *dict. cap. 6. num.* 18. que el Patrono pueda remouer los nombrados todas las vezes que quisiere sin causa, tenet Nauarro *lib. 1. de offic. iudic. ordin. cons. 9. num. 2.* ibi: *Non obstat, quod collatio beneficij, & institutio præsentati in eo sunt res spirituales, & non cadunt in laicum, qui est incapax iuris, non solum conferendi, & instituendi, sed etiam eligendi, quod est minus, nisi priuilegio Papæ iuxta glossam celebrem: non inquam hoc obstat; quoniam per ordinationem, qua Capella perpetua fit temporaria, & ad nutum amouilis non datur ius conferēdi, vel instituendi Patrono laico, sed extinguitur Capella perpetua, & loco illius erigitur manualis, QVOD PATRONVS POTVISSET AB INITIO ORDINARE, ETIAM SINE CONSENSV EPISCOPI, VT*